

ABSTRACT

URF AS A SOURCE OF ISLAMIC LAW

Change is a definite phenomenon in human life. Societies change with the passage of time. Due to the scientific inventions the world has become a global village.

In modern time the most important thing for the Islamic jurists is to find an Islamic solution to the modern problems and to give such an interpretation to the Islamic laws to encompass the rapidly changing world and its needs.

If the interpretations of these circumstances are done in the light of Urf or Habit, it can prove helpful in getting more balanced and adequate solution. Urf is from Irfan which means knowledge, having acquaintance or simply knowing.

A saying or action which is proved through Reason or Sharia is called "Maroof" and it is opposite to "Munkir" or denial. "Adat" or Habit is also used as Urf. Urf and "Adat" are Synonymous. Every quality which is liked by reason and which satisfies the conscience is called Urf and the action which is done by people perpetually, with all the reason and experience and is considered correct naturally is called Urf.

Besides, Urf, Rituals and Customs have different kinds. Some of them are related with the practical life and human rights. And some of them are related with ethics and values, some are related with costumes and the way of life and others are connected only with satisfaction of self and nothing else.

The basic sources of Islamic Law are Quran and Sunnah. Both of them are not revealed in a single day. In the beginning there was the first verse of "Sura Iqra" and nothing else. The people were converting to Islam and the number was increasing day by day. Here a question arises that if law in Arabic means the criterion to have a correct estimation then what were the Islamic Laws at the beginning.

As an answer to this question this explanation is quite appropriate that the basis of Islamic Laws were actually those rites and traditions which were the remnants of Ibrahimi Millat and were established among Arabs at that time. Islam discarded all the bad factors and accepted the remaining with some modification and reformation.

Urf or Custom shall not be considered as the sole basis of Sharias if we do so then it will pave the way for certain bad things like Ribbah (interest) and Gambling which are entirely against the principles of Sharia and this will certainly distort the basic structure of Sharia in totality. Therefore, such an Urf which is in contrast with the basic principles of Sharia shall be shun and considered null and void. With the change in Urf and Customs of the society the Law will also be changed provided that the Law/Rule is for a specific time and people. It does not mean that a Law/Rule of the Quran and Sunnah shall be changed but it will be considered that a specific Law/Rule was based on a certain Urf and because that Urf is no more in vogue, therefore, the specific Law/Rule will not be practiced anymore.

Keeping in mind the sayings of Islamic Jurists it can be concluded that Urf is not a permanent argument of Sharia that a Law should be made only on the basis of Urf but it is a source and an argument through which an understanding of the jargon of the Sharia's rule and the register of the two opposing sides in a certain matter is understood and which can help delimit some loose matter and ascertain some definite argument.

عرف بحیثیت مأخذ قانون شریعت

۱۔ ڈاکٹر عطاء الرحمن

۲۔ ڈاکٹر حافظ عبدالغفور

انسانی ضرورتوں اور تقاضوں کے مطابق مصلحتیں تبدیل ہوتی رہتی ہیں۔ وقت گزرنے کے ساتھ ساتھ حالات کی تبدیلی ناقابل انکار حقیقت ہے۔ یہ ضروری نہیں کہ کسی معاشرے یا سوسائٹی (Society) کا وجود صدیوں تک محفوظ رہے سائنسی اکتشافات کی وجہ سے دنیا ایک گلوبل ویلج (Global Village) بن گئی ہے۔ اس لئے آج کل سائنسی دور میں معاشرتی تبدیلی تو سالوں کی بات ہے چند سال گزرنے سے حالات ایسے تغیر پذیر ہوتے ہیں کہ قریبی زمانہ کے واقعات قصہ پارینہ کی حیثیت اختیار کر جاتے ہیں۔ معاشرتی حالات کی تبدیلی سے مسائل کا پیدا ہونا لازمی بات ہے۔ ہم دیکھتے ہیں کہ جدید دور کے نئے مسائل کا گزشتہ اوقات میں تصور بھی نہیں تھا بلکہ آئندہ وَّيَخْلُقُ مَا لَا تَعْلَمُونَ (۱) کی ایجادات و اکتشافات ابھی تصورات کے دائرہ سے خارج ہیں۔ اس دور میں اہم ترین اور بنیادی مسئلہ جدید مسائل کا فقہی حل اور دنیا کے بدلتے ہوئے نظام پر اسلامی قانون کا انطباق ہے۔ حالات کی اس تبدیلی سے تعبیر اگر عرف و عادت اور تعامل سے کیا جائے تو شاید جدید مسائل کا متوازن اور مناسب حل پیش کرنے کے لئے یہ زیادہ معاون اور مددگار ثابت ہوگا۔

عرف کی تعریف:

عرف عَرَفَ يَعْرِفُ عُرْفَةً وَعِرْفَانًا سے ماخوذ ہے۔ عرفان کے معنی ہیں علم، پہچاننا، جاننا، (۲) معروف: اسم لکل فعل یعرف حسنه بالعقل او الشرع۔ و هو خلاف المنکر۔ معروف ہر اس قول یا فعل کا نام ہے جس کی خوبی عقل یا شریعت سے ثابت ہو۔ اور یہ منکر کی ضد ہے۔ (۳)

عادت کا لفظ بھی عرف کے معنی میں استعمال ہوتا ہے۔ عرف و عادت دونوں لفظ ہم معنی ہیں۔ عادت کا لفظ عود سے بنا ہے۔ عاد یعود عوداً و عیاداً کے معنی لوٹنے کے ہیں۔ (۴) ”مجلہ“ کے فاضل شارح شرح التحریر کے حوالہ سے نقل کرتے ہیں۔ العادة هی الامر المتکرر من غیر علاقة عقلیة۔ (۵) عادت سے مراد وہ امور ہیں جو بغیر کسی عقلی تعلق کے بار بار کئے جاتے ہوں۔ قاضی شوکانیؒ (م ۱۲۵۰ھ) عرف کے معنی لکھتے ہیں۔ کل حصلة حسنة تر تضبها العقول وتطمئن اليها النفوس (۶) ہر وہ اچھی خصلت جس کو عقل پسند کرے اور جی اس پر مطمئن ہو۔ عرف نیکی، احسان، بخشش، متواتر، پے درپے کے معنوں میں مستعمل ہوتا ہے۔ (۷)

۱۔ اسٹنٹ پروفیسر، اسلامک سٹڈیز ڈیپارٹمنٹ، یونیورسٹی آف ملاکنڈ۔

۲۔ پروفیسر، سیرت سٹڈیز ڈیپارٹمنٹ، یونیورسٹی آف پشاور۔

علامہ ابن عابدین شامی^(م ۲۵۲ھ) عرف کی تعریف کرتے ہوئے فرماتے ہیں العرف والعادة ما استقر فی النفوس من جهة العقول و تلقته الطباع السليمة بالقبول (۸) عرف وعادات وہ باتیں ہیں جو ذوق سلیم کے نزدیک پسندیدہ ہونے کی وجہ سے دل میں جگہ پکڑ لیں۔

علامہ ابن نجیم^(م ۷۹۰ھ) لکھتے ہیں العادة عبارة عما يستقر فی النفوس من الامور المتكررة المقبولة عند البطاع السليمة (۹) عادات سے مراد روزمرہ کے وہ معاملات ہیں جو طبیعت سلیمہ کے نزدیک پسندیدہ ہوں اور بار بار کرنے سے انسانی دل میں جگہ پکڑ لیں۔

ڈاکٹر عبدالکریم زیدان عرف کے متعلق لکھتے ہیں

العرف ما ألفه المجتمع واعتاده و سار عليه في حياته من قول او فعل (۱۰) وہ قول و عمل جو کہ معاشرہ انسانی اس کو اپنا عادت بنائیں۔

دائرہ معارف اسلامیہ کے مضمون نگار جی ایل لیوز عرف کے بارے میں لکھتے ہیں۔ وہ عمل جسے لوگ عقل اور تجربہ کی بنیاد پر تواتر کے ساتھ کرتے ہوں اور اس کا فطری طور پر حق ہونا مسلم ہو۔ (۱۱)

عرف کی اقسام:

فقہاء نے عرف کی دو قسمیں ذکر کی ہیں۔ (۱) عرف عام (۲) عرف خاص

- ۱۔ عرف عام۔ عرف کی یہ قسم عمومی حیثیت سے رائج ہوتا ہے، کسی خاص طبقہ، پیشہ یا علاقے کے ساتھ مخصوص نہیں ہوتا۔
- ۲۔ عرف خاص۔ جو کسی خاص علاقے یا پیشہ یا کاروباری طبقہ میں رائج کو۔ عام لوگوں کے لئے یہ اصطلاح یا توجہی ہو یا ان کے معانی مختلف ہو

اس کے علاوہ عرف و رسم رواج کئی قسم کے ہوتے ہیں۔ بعض وہ جو عملی زندگی اور حقوق انسانی سے متعلق ہوتے ہیں اور بعض وہ جو اخلاق و آداب سے تعلق رکھتے ہیں، بعض وہ جو لباس اور طرز معاشرت سے متعلق ہوتے ہیں اور بعض وہ جن کا مطلب تسکین و تسلی کے سوا کچھ نہیں ہوتا۔ (۱۲)

عرف وعادات کے شرعی دلائل:

اسلامی قانون کے بنیادی مأخذ قرآن و سنت ہیں اور یہ دونوں چیزیں ایک دن میں مدون نہیں ہوئیں۔ شروع میں سورۃ "اقرار" کی پہلی پانچ آیتوں کے علاوہ کوئی چیز موجود نہ تھی۔ لوگ مسلمان ہونے لگے تھے اور ان کی تعداد میں روز بروز اضافہ ہوتا رہا۔ سوال یہ پیدا ہوتا ہے کہ اگر قانون کے معنی عربی زبان میں مقیاس کل شئی (۱۳) (ہر چیز کے اندازہ کرنے والا آلہ) اور جامع و ضروری قواعد ہیں (۱۴) تو ابتداء میں اسلامی قانون کیا تھا۔ اس سوال کے جواب میں یہ بات واضح کر دینا بے محل نہ ہوگا کہ اسلامی قانون کی بنیاد اصل میں عرب کے اس رسم رواج پر تھی جو ملت ابراہیمی کے بقایا جات کے طور پر وہاں مروج تھا۔ اسلام نے عرب کے اس رواجی قانون کے غلط اور فاسد عناصر کو نکال کر بقیہ امور میں ضروری اصلاح و اضافہ کے ساتھ اسے قبول کر لیا۔ (۱۵)

کی شرط، حق وراثت و تصرف کے لئے عصب (۲۵) ہونے کی شرط عربوں کی عرف و رواج ہی کی بنیاد پر عائد کی گئیں۔ (۲۶) اسی طرح تملیک جائیداد کی مختلف صورتیں بیع، ہبہ، رهن، اجارہ وغیرہ اس وقت کے معاشرے میں رائج تھیں اس کو قائم رکھا اور سودی کاروبار اور خرید و فروخت کے بعض طریقوں کو خلاف شرع قرار دے کر موقوف کیا۔ (۲۷)

اسی طرح اس زمانے میں عدالتی کارروائی کے لئے مدعی سے دعویٰ کے ثبوت پر گواہ طلب کئے جاتے تھے۔ اگر گواہ نہ ہوتے اور مدعا علیہ انکار کرتا تو مدعا علیہ کو قسم دی جاتی تھی۔ رسول اللہ ﷺ نے عرب کے اس رواج کو برقرار رکھا۔ حدیث میں آتا ہے البیہنے علی المدعی والیمین علی المدعی علیہ (۲۸) یعنی گواہ مدعی کے ذمہ ہیں اور قسم مدعا علیہ کے ذمہ ہے۔

امام مالکؒ (م ۱۷۹ھ) نے غیر منصوص احکام کی بنیاد قول صحابی اور اہل مدینہ کے تعامل (عرف) پر رکھی۔ امام ابوحنیفہؒ (م ۱۵۰ھ) اور ان کے شاگردوں نے اپنے ہاں کے مختلف عرفوں کی وجہ سے بہت سے احکام میں آپس میں اختلاف کیا۔ امام شافعیؒ (م ۲۰۴ھ) جب مصر آئے تو انھوں نے اپنی بعض آراء جو قیام بغداد کے دوران قائم کی تھیں، بدل دیں، کیونکہ دونوں مقامات کے عرف مختلف تھے، اسی لئے امام شافعیؒ کی دو آراء ہیں۔ ایک قدیم اور دوسری جدید۔ (۲۹)

ان مجتہدین اور فقہاء اسلام پر یہ بات عیاں تھی کہ دنیا کے حالات اور اقوام عالم کی عادات ہمیشہ ایک حالت پر نہیں رہتی۔ دنیا تغیرات زمانہ اور انقلابات احوال کا نام ہے اور جس طرح یہ تبدیلیاں افراد ساعت اور شہروں میں ہوتی ہیں۔ اسی طرح دنیا کے تمام گوشوں، تمام زبانوں اور تمام حکومتوں میں واقع ہوتی ہیں۔ خدا کا یہی طریقہ ہے جو اس کے بندوں میں ہمیشہ سے جاری ہے اور ظاہر ہے کہ اس انقلاب احوال کے نتیجے میں لوگوں کے فلاح و بہبود کے معیار بھی بدل جاتے ہیں۔ چونکہ ہر قانون کی اساس و بنیاد بندوں کی بہتری کے لئے ہے لہذا ضروری ہے کہ معاشرتی تبدیلیوں کے ساتھ ساتھ شرعی احکام میں بھی ضروری اور مناسب تبدیلیاں ہوتی رہیں۔ حافظ ابن قیمؒ (م ۷۵۰ھ) اس اصول کی اثبات پر بحث کرتے ہوئے لکھتے ہیں۔ هذا فصل عظیم النفع جدًّا۔

وقع بسب الجہل بہ غلط عظیم علی الشریعة او جب من الحرج والمشقة و تکلیف مالا سبیل الیہ ما یعلم ان الشریعة الباهرة التي فی اعلیٰ رتب المصالح لا تأتي بہ، فان الشریعة مبناها واساسها علی الحکم و مصالح العباد فی المعاش والمعاد، وهی عدل کلها ورحمة کلها، و مصالح کلها، وحكمة کلها فکل مسئلة خرجت عن العدل الی الحور وعن الرحمة الی ضدها وعن المصلحة الی المفسدة وعن الحکمة الی العبث فلیست من الشریعة وان أدخلت فیها بالتناویل فالشریعة عدل الله بین عباده، ورحمة بین خلقه۔۔۔۔۔ فہی بہا الحیة والغذاء والدواء والنور والشفاء والعصمة، وکل خیر فی الحود فانما هو مستفاد منها، وحاصل بہا، وکل نقص فی الوجود فسیبہ من اضعائها۔۔۔ فالشریعة التي بعث الله بها رسوله هو عمود العالم، وقطب الفلاح والسعادة فی الدنیا والاخرة (۳۰)

یعنی یہ بڑی مفید اور اہم بحث ہے اس سے ناواقفیت کے باعث لوگوں نے شریعت کے بارے میں ایک بڑی غلط فہمی پیدا کی جس سے شریعت اسلامیہ کے دائرہ کو محدود کر کے دشواری تنگی اور استطاعت سے ماوراء تکلیف پیدا کر دی ہے جبکہ یہ بات معلوم ہے کہ

عرف بحیثیت مأخذ قانون شریعت

قرآن مجید میں عرف اور معروف کے الفاظ متعدد مقامات پر آئے ہیں جن میں چند آیات کریمہ یہ ہیں۔

- ۱۔ خذ العفو وأمر بالعرف وأعرض عن الجاهلین (۱۶) عفو و درگزر سے کام لیجئے عرف کا حکم دیجئے اور جاہلوں سے نہ الجھئے۔
- ۲۔ الوصیة للوالدین والاقربین بالمعروف حقاً علی المتقین (۱۷) اپنے ماں باپ اور قرابت داروں کے لئے اچھائی کے ساتھ وصیت کر جائے پرہیزگاروں پر یہ ایک حق ہے۔

۳۔ ولہن مثل الذی علیہن بالمعروف (۱۸) اور عورتوں کے بھی ویسے ہی حق ہیں جیسے ان پر مردوں کے ہیں اچھائی کے ساتھ۔

عرف سے متعلق متعدد روایات احادیث کے مبارک ذخیرہ میں موجود ہیں جن میں سے چند روایات یہ ہیں۔

- ۱۔ حدیث میں آتا ہے کہ ایک دفعہ رسول اللہ ﷺ صحابہؓ کے ایک ایسے گروہ سے گزرے جو زکھجور کا گودا (بیج) مادہ کھجور میں ڈال رہے تھے۔ آپ ﷺ کے دریافت کرنے پر لوگوں نے عرض کیا کہ زکھجور کا گودا مادہ میں ڈال رہے ہیں۔ آپ ﷺ نے فرمایا اگر یہ لوگ ایسا نہ کرتے تو اچھا ہوتا۔ لوگوں نے اس ارشاد کی تعمیل میں یہ عمل چھوڑ دی۔ اس کا نتیجہ یہ ہوا کہ کھجوریں اچھی نہ ہوئیں۔ جب آپ کو علم ہوا تو آپ نے فرمایا۔ انما أنا بشر اذا أمرتکم بشئ من دینکم فخذوہ و اذا أمرتکم بشئ من رأی فانما أنا بشر انتم اعلم بامر دنیاکم (۱۹) یعنی میں بھی انسان ہوں جب میں تمہیں دین کے بارے میں کوئی حکم دوں تو اس پر عمل کرو اور جب میں (کسی دنیوی معاملے میں) اپنے رائے سے کوئی حکم دوں تو میں بھی انسان ہوں تم اپنے دنیوی امور میں (مجھ سے) زیادہ واقف ہو۔

- ۲۔ حضرت عبداللہ بن مسعودؓ کا قول ہے ما راہ المسلمون حسناً فهو عند اللہ حسن۔ (۲۰) یعنی جو بات عام مسلمانوں کے نزدیک اچھی ہو وہ اللہ کے نزدیک اچھی ہے۔

اما بخاریؒ (۲۵۶ھ) نے اپنی الجامع الصحیح بخاری کے کتاب البیوع میں عرف کے حوالے سے مستقل باب ان الفاظ سے قائم کیا ہے۔ باب من اجرى الامر الامصار علی ما یعارفون بینہم فی البیوع والاجارۃ والمکیال والوزن و سنتہم علی نیاتہم ومذاہبہم المشہورۃ (۲۱) یعنی شہروں کے لوگوں کے طور طریقوں پر خرید و فروخت، اجارہ، تاپ تول میں ان کے عرف اور نیوٹوں اور ان کے مشہور طریقوں پر حکم دیا جائے گا۔ اس میں امام بخاریؒ نے یہ بھی نقل کیا ہے کہ قاضی شریحؒ (م ۸۷ھ) نے عمر فاروقؓ کے عہد میں سوت کا تنے والوں سے فرمایا سنتکم بینکم (۲۲) تمہارے رسم رواج کے مطابق حکم دیا جائے گا۔

حافظ ابن حجر العسقلانیؒ (م ۸۵۶ھ) فرماتے ہیں کہ اس باب کے قائم کرنے سے امام بخاریؒ کا مقصود یہ بتانا تھا کہ عرف پر اعتماد کرنا حدیث سے ثابت ہے۔ (۲۳)

شاہ ولی اللہ محدث دہلوی (م ۱۱۷۶ھ) عرف کے بارے میں فرماتے ہیں۔ ہسی مادیۃ تشریعۃ (۲۴) یہ (عربوں کا عرف) مأخذ شریعت ہے۔

شارع نے عربوں کے عرف کو ملحوظ رکھا، چنانچہ عاقلہ (خون بہا کے ذمہ دار لوگ) پردیت، یا نکاح میں کفو (ہمسر) ہونے

۱۔ استصناع (Manufacturing Contract):

استصناع عربی زبان کا لفظ ہے جس کے لغوی معنی کسی چیز کو تیار کرنے کا حکم دینا ہے۔ (۳۳) اصطلاح میں استصناع ایک ایسی چیز پر کیا گیا عقد ہے جس کی صفات متعین ہوں اور ان صفات کے مطابق اس چیز کو بنوانا مقصود ہو۔ فقہاء نے مختصر الفاظ میں اس کی تعریف یوں کی ہے۔ ھی عقد علی بیع فی الذمة شرط فیہ العمل۔ (۳۴) یعنی کسی ایسی چیز پر عقد کرنا جو ذمہ میں ہو اور اس پر عمل کرنا مشروط ہو۔

چونکہ استصناع ایسا عقد ہے کہ اس میں چیز کے وجود میں آنے سے پہلے ہی اس کا سودا ہو جاتا ہے۔ اگر تیار کنندہ چیز تیار کرنے کی ذمہ داری قبول کر لیتا ہے تو اس سے استصناع کا عقد مکمل ہو جاتا ہے۔ چونکہ استصناع میں ایسی چیز کی بیع کی جاتی ہے جو انسان کے پاس نہیں ہے لہذا یہ بیع جائز نہیں ہونا چاہئے کیونکہ حدیث میں "ما لیس عند الانسان" یعنی ایسی چیز جو انسان کے پاس نہیں ہے اس کی بیع کرنے سے منع کیا گیا ہے۔ (۳۵)

علامہ عینیؒ (م ۸۵۵ھ) فرماتے ہیں اگرچہ استصناع کے اندر معدوم چیز کی بیع ہوتی ہے لیکن لوگوں کے تعامل کی وجہ سے اسے حکماً موجود سمجھا جائے گا۔ آپ لکھتے ہیں۔

ان المعدوم قديعتبر حكماً أى من حيث الحكم كالناس لتسمية عند الذبح فان التسمية جعلت موجودة لعذر الانسان والطهارة للمستحاضة جعلت موجودة لعذر جواز الصلوة لثلاثتضاعف الواجبات فكذلك المستصنع المعدوم جعل موجوداً حكماً لتعامل الناس (۳۶)

یعنی کبھی کبھی معدوم چیز کو (انسان کے اعدار کے پیش نظر) حکماً موجود سمجھا جاتا ہے۔ جیسے ذبح کرتے وقت تسمیہ بھول کر ذبیحہ پاک ہے اور یوں سمجھا جاتا ہے کہ گویا حکماً تسمیہ موجود ہے۔ اسی طرح مستحاضہ اگر چہ ناپاک ہوتی ہے لیکن اس کی مجبوری کے پیش نظر نماز کے وقت اسے حکماً پاک قرار دیا جاتا ہے۔ لہذا یہاں عقد استصناع میں لوگوں کی تعامل کی وجہ سے معدوم چیز کو موجود فرض کر لیا جائے گا۔

ڈاکٹر وھبہ الزحیلی لکھتے ہیں۔ ویصح الاستصناع عند المالکۃ والشافعیۃ والحنابلۃ علی اساس عقد السلم و عرف الناس (۳۷) مالکیہ، شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک عقد استصناع بیع سلم کی اساس اور عرف کی بنیاد پر صحیح ہے۔

علماء احناف کے بارے میں لکھتے ہیں۔ ویجوز عند الحنفیۃ استحساناً لتعامل الناس وتعارفہم علیہ فی سائر الاعصار من غیر نکیر (۳۸) علماء احناف استحساناً اس بیع کو جائز قرار دیتے ہیں کیونکہ اس پر لوگوں کا تعامل آ رہا ہے اور تمام زمانوں میں لوگ اس پر عمل کرتے آئے ہیں۔

(۲) بیع کی قسموں میں سے ایک بیع سلم ہے۔ اسے فقہاء کرام مختصر انداز میں بیع الآجل بالعاجل (۳۹) کہتے ہیں۔

۱۔ استصناع (Manufacturing Contract):

استصناع عربی زبان کا لفظ ہے جس کے لغوی معنی کسی چیز کو تیار کرنے کا حکم دینا ہے۔ (۳۳) اصطلاح میں استصناع ایک ایسی چیز پر کیا گیا عقد ہے جس کی صفات متعین ہوں اور ان صفات کے مطابق اس چیز کو بنوانا مقصود ہو۔ فقہاء نے مختصر الفاظ میں اس کی تعریف یوں کی ہے۔ ہی عقد علی بیع فی الذمة شرط فیہ العمل۔ (۳۴) یعنی کسی ایسی چیز پر عقد کرنا جو ذمہ میں ہو اور اس پر عمل کرنا مشروط ہو۔

چونکہ استصناع ایسا عقد ہے کہ اس میں چیز کے وجود میں آنے سے پہلے ہی اس کا سودا ہو جاتا ہے۔ اگر تیار کنندہ چیز تیار کرنے کی ذمہ داری قبول کر لیتا ہے تو اس سے استصناع کا عقد مکمل ہو جاتا ہے۔ چونکہ استصناع میں ایسی چیز کی بیع کی جاتی ہے جو انسان کے پاس نہیں ہے لہذا یہ بیع جائز نہیں ہونا چاہئے کیونکہ حدیث میں "مالیس عند الانسان" یعنی ایسی چیز جو انسان کے پاس نہیں ہے اس کی بیع کرنے سے منع کیا گیا ہے۔ (۳۵)

علامہ عینی (م ۸۵۵ھ) فرماتے ہیں اگرچہ استصناع کے اندر معدوم چیز کی بیع ہوتی ہے لیکن لوگوں کے تعامل کی وجہ سے اسے حکماً موجود سمجھا جائے گا۔ آپ لکھتے ہیں۔

ان المعدوم قد یعتبر حکماً أى من حیث الحکم کالناس لتسمیة عند الذبح فان التسمیة جعلت موجودة لعذر الانسان والطهارة للمستحاضة جعلت موجودة لعذر جواز الصلوة لتلافتضاعف الواجبات فکذلک المستصنع المعدوم جعل موجوداً حکماً لتعامل الناس (۳۶)

یعنی کبھی کبھی معدوم چیز کو (انسان کے اعذار کے پیش نظر) حکماً موجود سمجھا جاتا ہے۔ جیسے ذبح کرتے وقت تسمیہ بھول کر ذبیحہ پاک ہے اور یوں سمجھا جاتا ہے کہ گویا حکماً تسمیہ موجود ہے۔ اسی طرح مستحاضہ اگرچہ ناپاک ہوتی ہے لیکن اس کی مجبوری کے پیش نظر نماز کے وقت اسے حکماً پاک قرار دیا جاتا ہے۔ لہذا یہاں عقد استصناع میں لوگوں کی تعامل کی وجہ سے معدوم چیز کو موجود فرض کر لیا جائے گا۔

ڈاکٹر وہبہ الزحلی لکھتے ہیں۔ ویصح الاستصناع عند المالکیة والشافعیة والحنابلة علی اساس عقد السلم وعرف الناس (۳۷) مالکیہ، شافعیہ اور حنابلہ کے نزویک عقد استصناع بیع سلم کی اساس اور عرف کی بنیاد پر صحیح ہے۔

علماء احناف کے بارے میں لکھتے ہیں۔ ویجوز عند الحنفیة استحساناً لتعامل الناس وتعارفہم علیہ فی سائر الاعصار من غیر نکیر (۳۸) علماء احناف استحساناً اس بیع کو جائز قرار دیتے ہیں کیونکہ اس پر لوگوں کا تعامل آ رہا ہے اور تمام زمانوں میں لوگ اس پر عمل کرتے آئے ہیں۔

(۲) بیع کی قسموں میں سے ایک بیع سلم ہے۔ اسے فقہاء کرام مختصر انداز میں بیع الآجل بالعاجل (۳۹) کہتے ہیں۔

عرف بحیثیت ماخذ قانون شریعت

یعنی نوری چیز (قیمت) کے ذریعے بعد میں ملنے والی چیز بیع کو خریدنا۔ گویا قیمت نقد ہے اور بیچی جانے والی چیز مؤخر ہے۔ حدیث شریف سے بیع سلم کا جواز ثابت ہے۔ چنانچہ عبداللہ بن عباسؓ سے روایت ہے۔ قدم رسول اللہؐ المدينة والناس یسلفون فی الشمر العام والعامین أو قال: عامین أو ثلاثة شك اسماعیل فقال: من سلف فلیسلف فی کیل معلوم و وزن معلوم (الحی اجل معلوم (۴۰)

جب رسول اللہؐ مدینہ منورہ تشریف لائے تو اس وقت لوگ ایک یا دو سال یا فرمایا دو یا تین سال (اسماعیل نامی راوی کو شک ہے) کے لئے پھلوں میں بیع سلم کرتے تھے۔ پس آپؐ نے فرمایا جو شخص بیع سلم کریں اسے چاہئے کہ متعین پیمانے، متعین وزن اور متعین مدت کے لئے کرے۔

حدیث میں مذکور بیع سلم کے شرائط کی وضاحت کرتے ہوئے علامہ درودیر رحمہ اللہ فرماتے ہیں:

ان یضبط المسلم فیہ بعدادتہ التی جری بہا العرف من کیل فما یکال کالحب أو وزن فیما یوزن کالسمن والعسل او عدد فیما یعد کالزمان والبیض (۴۱)

مسلم فیہ (خریدی ہوئی چیز) کو اس طریقے سے متعین کرنا ضروری ہے جس طرح اسے متعین کرنے کا عرف ہو، لہذا ناپی جانے والی چیز کا تعین ناپ کے ذریعے کیا جائے جیسے گندم۔ تول کردی جانے والی چیز کا تعین تول کے ذریعے کیا جائے جیسے گھی اور شہد اور گن کردی جانے والی چیز کا تعین شمار کر کے کیا جائے جیسے انار اور انڈے۔

رسول اللہؐ کے زمانے میں یہ رواج تھا کہ جو اور گیہوں (کیلی) ماپ کر فروخت کئے جاتے تھے۔ آپؐ نے فرمایا البسر بالبسر کیلاً بکیلاً والشعیر بالشعیر کیلاً بکیلاً یعنی جو اور گیہوں پیمانوں سے ماپ کر ہی فروخت کئے جائیں۔

رسول اللہؐ کے بعد یہ طریقہ بدل گیا۔ جو اور گیہوں وزن کر کے فروخت ہونے لگے اور آج بھی وزن ہی کا رواج ہے۔ تو کیا یہ طریقہ حدیث مذکور کے مخالف ہونے کے سبب سے قابل قبول نہ ہوگا؟ مسئلہ مذکورہ میں امام ابو حنیفہؒ اور امام محمدؒ کے نزدیک اس حکم شرعی کا اتباع واجب ہے نہ کہ جدید عرف کا۔ البتہ امام ابو یوسفؒ کی رائے ان سے مختلف ہے۔ ان کے نزدیک استحساناً حکم شرع ترک کر دینا اور عرف کا اتباع ضروری ہے کیونکہ حکم شرع کا مطیع نظر عرف ہی تھا۔

مجلہ کے فاضل شارح امام ابو یوسفؒ کی رائے کی وضاحت کرتے ہوئے لکھتے ہیں۔

على هذه الرواية التفصيل، وهو انه عند تعارض النص والعرف ينظر، فان كان النص مبنيًا على العرف - فالأ اعتبار للعرف والا فللنص (۴۳)

امام ابو یوسفؒ کی رائے کی تفصیل یہ ہے کہ نص شرعی اور عرف میں تعارض کے وقت دیکھا جائے گا اگر نص شرعی عرف و رواج پر مبنی ہو تو (عرف کی تبدیلی سے جدید) عرف کا اعتبار ہوگا اور اگر نص شرعی عرف پر مبنی نہ ہو تو عرف کا اعتبار نہ ہوگا۔

علامہ قرنی (۱۸۴۲ھ) مالکی لکھتے ہیں و کل ما هو فی الشریعة یتبع العوائد یتغیر الحکم فیہ عند تغیر العادة الی

ما تقتضيه العادة المتجددة۔ (۴۴) شریعت کے وہ تمام احکام جو عرف و عادت پر مبنی ہو عرف کے تغیر کے بعد نئے تقاضوں کے مطابق تبدیل ہو جائیں گے۔

(۳) علامہ ابن عابدین الشافعیؒ لکھتے ہیں۔ و افتاءهم بالعفو عن طين الشارع للضرورة و بيع الوفاء والاستصناع والشرب من السقا بلا بيان مقدار ما يشرب و دخول الحمام بلا بيان مدة المكث و مقدار ما يصب من الماء واستقراض العجين والحبز بلا وزن و غير ذلك مما بنى على العرف و قد ذكر من ذلك في الاشباه مسائل كثيرة (فهذه) كلها قد تغيرت احكامها لتغير الزمان اما للضرورة و اما للعرف و اما لقرائن الاحوال و كل ذلك غير خارج عن المذهب لان صاحب المذهب لو كان في هذا الزمان لقال بها و لو حدث هذا التغير في زمانه لم ينص على خلافها (۴۵)

ضرورت کی بناء پر سڑک کے کچھڑ سے درگزر، بیع الوفا (۴۶) عقد استصناع، پینے کی مقدار بتائے بغیر مشکیزہ سے پینا، ٹھہرنے کی مدت بتائے بغیر حمام میں داخل ہونا اور اسی طرح پانی کی مقدار بتائے بغیر استعمال کرنا، بلا وزن کئے ہوئے روٹی اور گوندے ہوئے آٹے کا قرض لینا وغیرہ ان احکام میں سے ہیں جو عرف پر مبنی ہے۔ اس قسم کے بہت سے مسائل اشباہ میں مذکور ہیں، تو ان سب مسائل میں تغیر زمانہ کی وجہ سے احکام میں تغیر ہوا ہے یا تو ضرورت کی بنا پر یا عرف کی بناء پر اور یا قرائن احوال کی بناء پر، ان تمام مسائل میں مذہب سے خروج نہیں ہوا ہے، اس لئے کہ صاحب مذہب اس زمانے میں موجود ہوتے تو وہ بھی یہی کہتے اور اگر ان کے زمانہ میں عرف و رواج کا یہ تغیر رونما ہوتا تو وہ بھی ایسا ہی کرتے۔

(۴) ایک اور جگہ علامہ ابن عابدینؒ لکھتے ہیں۔

وفى الحاوى سئل محمد بن سلمة عن اجرة السمسار فقال: ارجوا انه لا بأس به وان كان فاسداً فى الاصل لكثرة التعامل و كثير من هذا غير جائز، فجوزه لحاجة الناس اليه كدخول الحمام (۴۷)

حاوی میں ہے کہ محمد بن سلمہ سے سمسار کی اجرت کے بارے میں پوچھا گیا تو انہوں نے فرمایا کہ مجھے امید ہے اس میں کوئی حرج نہیں اگرچہ اصل کے اعتبار سے فاسد ہے لیکن کثرت تعامل کی وجہ سے یہ عقد جائز ہے اس جیسے دیگر بہت سے معاملات قیاس کے تقاضے کے مطابق ناجائز ہیں، لیکن لوگوں کی ضرورت کی بنیاد پر انہیں جائز قرار دیا گیا ہے۔ جیسے حمام میں داخل ہونے کی اجرت۔

(۵) علامہ کاسانیؒ شرکت الابدان (۴۸) اور شرکت الوجوہ (۴۹) کے حوالے سے جواز و عدم جواز پر بحث کرتے ہوئے لکھتے ہیں۔ ان الناس يتعاملون بهذا لتوعين فى سائر الاعصار من غير انكار عليهم من احد و قال عليه الصلوة والسلام: لا يجتمع امتى على الضلالة (۵۰) بلاشبہ لوگ تمام زمانوں میں شرکت کی ان دونوں صورتوں کو اختیار کرتے رہے ہیں اور ان پر کسی نے تکبیر نہیں کی اور رسول اللہ ﷺ کا ارشاد گرامی ہے ”میری امت گمراہی پر جمع نہیں ہو سکتی“۔

لہذا بغیر تکبیر کے اس عقد کا رواج پذیر ہونا اس کے جواز کی دلیل ہے۔

عرف بحیثیت مأخذ قانون شریعت

(۶) امام ابو حنیفہؒ اور صاحبین کی نزدیک امامت آذان، تدلیس اور دیگر امور دینیہ پر اجرت لینا جائز نہیں۔ چونکہ یہ سب کام عبادات میں سے ہیں اور عبادات خالص اللہ تعالیٰ سے اجر و ثواب لینے کی نیت سے انجام دینے چاہئیں۔ بعض روایات میں ایسے امور پر اجرت لینے پر وعید بھی آئی ہے۔ (۵۱) لیکن بعد کے دور میں جب حالات بدل گئے۔ بیت المال سے اساتذہ کے جو وظائف مقرر تھے وہ موقوف ہو گئے تو متاخرین فقہاء نے رواج بدل جانے کی سبب اس قسم کی اجرت لینے کا فتویٰ دیا۔

برہان الدین مرغینانی (م ۵۹۳ھ) لکھتے ہیں۔ وبعض مشائخنا استحسنا الاستیجار علی تعلیم القرآن الیوم

لانه ظهر التواني في الامور الدينية في الامتناع يضيع حفظ القرآن و عليه الفتوى (۵۲)

ہمارے بعض مشائخ نے اس زمانہ میں تعلیم قرآن کے لئے اجرت کو مستحسن قرار دیا ہے اس لئے کی دینی امور میں سستی پیدا ہو گئی ہے اس کی ممانعت میں حفظ قرآن کے ضیاع کا خدشہ ہے۔ اور اسی پر فتویٰ بھی ہے۔

(۷) اسی طرح علمائے متاخرین کے نزدیک وقف شدہ جائیداد اور یتیم کی جائیداد کے غصب کرنے والے پر اس منافع کا بھی تاوان لازم ہوگا جو منافع مغبوبہ جائیداد سے حاصل ہوا ہو۔ حالانکہ یہ فتویٰ مذہب حنفی کے اس قاعدے کے خلاف ہے۔ ولا یضمن الغاصب منافع ما غصبہ (۵۳) یعنی غاصب پر منافع کا تاوان واجب الادا نہیں۔ چونکہ یتیم کے بے بسی اور اوقاف کا کوئی متعین مالک نہ ہونے کی وجہ سے اس کا فتویٰ اندیشہ تھا کہ اس پر لوگ جری ہو جائیں گے لہذا فقہاء متاخرین نے یتیموں اور وقف شدہ جائیداد کے غصب کرنے والوں پر فائدہ اٹھانے کا تاوان بھی لازم قرار دیا۔ مجلہ کے فاضل شارح لکھتے ہیں لکن المتأخرون افتوا استحساناً بضمان المنافع في مال الوقف والیتیم و ما فی حکمہ کالصغیر والمعتوء والمجنون لما شاهدوا اطماع الناس في مال الوقف والیتیم۔ (۵۴)

جب متاخرین علماء نے وقف، یتیموں، بچہ، پاگل اور دیوانہ کے اموال میں لوگوں کی حرص دیکھی تو استحساناً اس بات کو جائز قرار دیا کہ غاصب کو مغبوبہ سے نفع اٹھانے کا تاوان وصول کیا جائے۔

(۸) فقہاء نے یمین (قسم) کے باب میں ذکر کیا ہے کہ اگر قسموں میں شرعی عرف اور اہل زمانہ کے عرف میں تعارض ہو تو اہل زمانہ کا عرف مقدم ہوگا اور اسی کا اعتبار کیا جائے گا۔

مجلہ کی شارح علامہ ابن نجیمؒ کے حوالے سے نقل کرتے ہیں۔ قال فی الاشباہ اذا تعارض العرف مع الشرع قدم عرف استعمال خصوصاً فی الايمان فاذا حلف لا يجلس على الفراش او على البساط او لا يستضيئ بالسراج لم يحث بجلوسه على الارض ولا بالا ستضاء بالشمس وان سماها الله فراشا وبساطاً وسمى الشمس سراجاً۔ وان حلف لا يأكل لحماً لم يحث باكل لحم السمك وان سماها الله لحماً۔ ولو حلف لا يجلس تحت سقف فجلس تحت السماء لم يحث وان سماها الله تعالى سقفاً (۵۵)

”الاشباہ“ میں مذکور ہے کہ جب عرف اور حکم شرعی معارض ہو تو عرف مستعمل مقدم ہوگا بالخصوص قسموں میں، پس اگر کسی نے

قسم کھائی کہ وہ فرش یا بساط (قالین) پر نہیں بیٹھے گا یا سراج (چراغ) کی روشنی سے مستفید نہیں ہوگا تو زمین پر بیٹھنے سے اور سورج کی روشنی سے مستفید ہونے پر حائث (قسم توڑنے والا) نہیں ہوگا۔ اگرچہ قرآن مجید نے زمین کو فراش (۵۶) اور بساط (۵۷) کہا ہے اور سورج کو سراج کہا ہے (۵۸) اگر کسی نے گوشت نہ کھانے کی قسم کھا کر مچھلی کھائی تو عرف ہی کی بنیاد پر اسے حائث نہیں سمجھا جائے گا اگرچہ قرآن مجید (عرف شرع) میں مچھلی کو گوشت کہا گیا ہے۔ (۵۹) اگر کسی نے حلف اٹھایا کہ وہ سقف (چھت) کے نیچے نہیں بیٹھے گا تو آسمان کے نیچے بیٹھنے سے حائث نہیں ہوگا اگرچہ قرآن مجید (عرف شرع) میں آسمان کو سقف (چھت) کہا گیا ہے۔ (۶۰)

عرف سے متعلق کلیات:

عرف کی بنیاد پر درج ذیل فقہی قواعد فقہاء کرام نے وضع کیے ہیں۔

- (۱) الثابت بالعرف كالثابت بالنص (۶۱) جو چیز عرف سے ثابت ہو وہ ایسی ہے جیسے نص سے ثابت ہو۔ "الحجۃ" میں یوں مذکور ہے۔ التعین بالعرف كالتعین بالنص (۶۲) جو عرف سے متعین ہو گویا وہ نص سے متعین ہے۔
- (۲) استعمال الناس حجة يجب العمل بها (۶۳) لوگوں کا تعامل حجت ہے اور اس پر عمل کرنا واجب ہے۔
- (۳) لا ینکر تغیر الاحکام بتبدل الزمان (۶۴) زمانہ کی تبدیلی سے احکام میں تبدیلی قابل انکار نہیں۔
- (۴) الحقيقة تترك بدلالة العادة (۶۵) لفظ کا معنی حقیقی معنی عرفی کے مقابلے میں ترک کیا جائے گا۔
- (۵) المعروف عرفاً كالمشروط شرطاً (۶۶) جس طرح مشروط میں شرائط کی پابندی لازمی ہوتی ہے اسی طرح دستور میں عرف عام کی پابندی ناگزیر ہے۔
- (۶) المعروف بین التجار كالمشروط بینهم (۶۷) جو بات تاجروں کی عرف میں رائج ہو تو وہ گویا ایک ایسی شرط کی مانند ہے جو ان میں طے ہو چکی ہو۔
- (۷) الممتنع عادة كالممتنع حقيقة (۶۸) جو چیز عرفاً محال ہو تو وہ گویا حقیقتاً بھی محال ہے۔
- (۸) العادة محكمة یعنی ان العادة عامة كانت اور خاصة تجعل حکماً لا ثبات حکم شرعی (۶۹) حکم شرعی ثابت کرنے کے لئے عرف فیصلہ کن ضابطہ ہے خواہ عام ہو یا خاص۔

عرف قبول کرنے کے لئے شرائط:

مذکورہ بالا قواعد سے یہ غلط فہمی نہیں ہونا چاہئے کہ عرف و رواج کو معیار شرعی قرار دینے سے پھر معاشرے کا کونسا مسئلہ ناقابل حل ہے۔ سود، جو اور دیگر مروجہ غیر شرعی احکام کو بھی سہارا مل سکتا ہے۔ حالانکہ اس کا کوئی قائل نہیں بلکہ اس سے شریعت کی پوری شکل بگڑ سکتی ہے۔

عرف، حیثیت مأخذ قانون شریعت

عرف کو اعتبار دینے میں یہ بنیادی شرط ہے کہ عرف ایسا نہ ہو جو کسی منصوص حکم سے متصادم ہو ورنہ جہاں ایسا عرف ہو جس سے حکم شرعی معطل ہوتا ہو یا کسی ظاہری نص کو چھوڑنے پر منتج ہو تو ایسے عرف کو اعتبار نہیں دیا جائے گا اور شریعت مظہرہ کے ظاہری اور محکم نصوص پر کاربند رہنا ہوگا البتہ جب حکم شرعی عرف و رواج پر مبنی ہو تو امام ابو یوسفؒ کے نزدیک، جیسا کہ ہم پہلے ذکر کر چکے ہیں عرف و رواج بدلنے سے حکم بھی بدل جائے گا لیکن اس وقت بھی عرف کی یہ حیثیت نہ ہوگی کہ وہ قرآن و سنت کے فیصلہ کو بدل دیں بلکہ اس صورت میں یہ کہا جائے گا کہ سابق حکم عرف پر مبنی ہونے کی وجہ سے اتنی ہی مدت تک کے لئے تھا مثلاً اس حدیث کی رو سے البر بالسیر کیلاً بکیلاً و الشعیر بالشعیر کیلاً بکیلاً۔ (۷۰) یعنی جو اور گیہوں پیانوں سے ناپ کر فروخت کئے جائیں۔ مذکورہ حدیث میں رسول اللہ ﷺ نے جو اور گندم کو کیلی (ناپ سے نیچی جانے والی چیزیں) شمار کر کے اس کا حکم بیان فرمایا مگر اب یہ وزنی (وزن سے نیچنے والی چیزیں) بن گئیں ہیں۔ تو ان چیزوں میں عرف کی وجہ سے حکم کی تبدیلی ضروری ہوگی۔

عرف و عادات قبول کرنے کے لئے دوسری شرط یہ ہے کہ وہ عرف و عادات جس پر فیصلہ کیا جائے ایسی معقول ہونی چاہئے کہ طبائع سلیمہ کے نزدیک مقبول ہو جیسا کہ عرف کی تعریف میں ہم نے ذکر کیا المقبولة عند الطباع السليمة۔ اسی طرح عرف کا عام اور شائع ہونا ضروری ہے "مجلۃ" میں مذکور ہے انما تعتبر العادة اذا اطردت او غلبت (۷۱) یعنی وہی عرف و عادات معتبر ہوگا جو مسلسل ہو اور عام ہو چکا ہو، اور اسی طرح مجملہ کی یہ عبارت ہے۔ العبرة للغالب الشائع لا للنادر۔ (۷۲) یعنی وہ عرف معتبر ہوگا جو غالب اور عام ہو چکا ہو اور نادر نہ ہو۔

الغرض عرف کے بارے میں علماء اصول اور فقہاء کے اقوال کا خلاصہ یہ ہے کہ عرف کوئی مستقل دلیل شریعت نہیں ہے کہ کسی پیش آمدہ مسئلہ یا واقعہ میں محض عرف کی بنیاد پر کوئی قانون بنایا جائے البتہ یہ ایسا مأخذ اور دلیل ضرور ہے جس کے ذریعے شریعت کے نصوص کے الفاظ کا ادا رک، کسی معاملہ میں فریقین کے الفاظ سمجھنے، عام میں تخصیص پیدا کرنے اور کسی مطلق کو مقید کرنے میں معاون اور مؤثر وسیلہ ہے۔

حواشی وحوالہ جات

- (1) سورة النحل: 8
- (2) بلیاوی، ابوالفضل مولانا عبدالحفیظ بلیاوی، مصباح اللغات، ملتان، دارالحديث بیرون بوہڑ گیٹ، ص 545، مادہ عرف
- (3) ابراہیم انس دکتور، عبدالحلیم مختصر دکتور، عطیہ الصوالحی، محمد خلف اللہ احمد، المحکم الوسیط، ایران، مکتب نشر الثقافت الاسلامیہ 1408ھ طبع سوم، ص 595، مادہ عرف
- (4) مصباح اللغات، ص 582، مادہ عود
- (5) الاتاشی، محمد خالد الاتاشی، شرح المجملۃ، کوئٹہ، المکتبۃ حبیبیہ کانی روڈ 79/1، المادہ 36، سن طباعت نہ دارو
- (6) الشوکانی، محمد بن علی بن محمد الشوکانی، فتح القدر الجامع بین فقی الرولیۃ والدرلیۃ من علم التفسیر، بیروت، احیاء التراث العربی 279/2، سورة الاعراف: 199
- (7) نعمانی، مولانا عبد الرشید نعمانی، لغات القرآن، کراچی، دارالاشاعت اردو بازار 1994ء، 278/4
- (8) ابن عابدین، سید محمد امین الشحیر بابن عابدین، شرح حقوق المفتی، کراچی، قدیمی کتب خانی، آرام باغ، ص 37
- (9) ابن نجیم، زین الدین بن ابراہیم المعروف بابن نجیم، الاشباہ والنظائر، مصر، مطبع حسینیہ 1322ھ ص 63
- (10) زیدان، دکتور عبدالکریم زیدان، ابو حنیفہ فی اصول فقہ، بیروت، موسسۃ الرسالۃ 1987ء، ص 252
- (11) دانش گاہ پنجاب لاہور، اردو دائرہ معارف اسلامیہ 1976ء طبع اول، 264/13، مادہ عرف
- (12) تحمضانی، ڈاکٹر سحی تحمضانی، فلسفۃ الشریع الاسلامی (اردو ترجمہ) محمد احمد رضوی، لاہور، مجلس ترقی ادب 1999ء طبع دہم، ص 247
- (13) ابن منظور، ابوالفضل جمال الدین محمد بن مکرم، لسان العرب، بیروت، دار صادر 1968ء 229/7، مادہ: قانون
- (14) الغزالی، ابو حامد محمد الغزالی، المستصفی من علم الاصول، مصر، المطبعۃ الامیریہ 1937ء، 08/1
- (15) شام، شہرام اقبال، اسلام میں قانون سازی کا تصور اور طریق کار، اسلام آباد، شریعہ اکیڈمی بین الاقوامی یونیورسٹی 2004ء طبع پنجم، ص 23 دؤاکتر حمید اللہ، خطبات بہاولپور، لاہور، بیکن بکس 2005ء، ص 81-82
- (16) سورة الاعراف: 199
- (17) سورة البقرۃ: 180
- (18) سورة البقرۃ: 228
- (19) مسلم، ابو الحسن مسلم بن حجاج بن مسلم القشیری انیشا پوری، الجامع الصحیح مسلم، بیروت، دار الجیل سن طباعت ندارد 95/7
- (20) العبدی، الشریف منصور بن عون العبدی، مرویات ابن مسعود رضی اللہ عنہ فی الکتاب الستہ وموطاء ومسند احمد، جدہ، دار

الشروق 1985ء، 313/1

(21) بخاری، محمد بن اسماعیل بخاری، الجامع الصحیح، کراچی، قدیمی کتب خانہ، آرام باغ 1961ء طبع دوم، کتاب البیوع، باب من اجری الامر الامصار علی ما يتعارفون بينهم فی البیوع۔ 294/1

(22) ایضاً

(23) ابن حجر، احمد بن علی بن حجر العسقلانی، فتح الباری، قاہرہ، دار الریان للتراث 1407ھ، کتاب البیوع، باب من اجری الامر الامصار علی ما يتعارفون بينهم فی البیوع۔ 474/4

(24) شاہ ولی اللہ، قطب الدین احمد بن عبد الرحیم الدہلوی، حجتہ اللہ البالغہ، لاہور، شیخ غلام علی اینڈ سنز، ص 123

(25) عصبہ عربی زبان میں پٹھے کو کہتے ہیں۔ شریعت میں عصبہ وہ شخص ہے جو گوشت پوست میں شریک ہو اور جس کے عیب دار ہونے سے خاندان میں عیب لگے۔ گنگوہی، محمد حنیف گنگوہی، الصح النوری، کراچی، دارالاشاعت اردو بازار 1986ء، 353/2

(26) خلاف، عبد الوہاب خلاف، علم اصول فقہ (اردو ترجمہ) میر محمد حسین، اسلامی قانون کے سرچشمے، لاہور، اسلامک پبلی کیشنز، 2001ء، ص 119

(27) امینی محمد تقی امینی، فقہ اسلامی کا تاریخی پس منظر، لاہور، اسلامک پبلیکیشنز 2006ء، ص 281

(28) الترمذی، ابو عیسیٰ محمد بن عیسیٰ بن سورۃ الترمذی، سنن الترمذی، بیروت، دار عمران، کتاب الاحکام، باب ما جاء ان البینۃ علی المدعی والیمین علی المدعی علیہ، 626/3، رقم الحدیث 1341

(29) خلاف، عبد الوہاب خلاف، علم اصول فقہ (اردو ترجمہ) میر محمد حسین اسلامی قانون کے سرچشمے، ص 119

(30) الجوزی، ابو عبد اللہ محمد بن ابی بکر بن قیم الجوزی، اعلام الموقعین عن رب العالمین، مصر، مکتبۃ منیر، فصل فی تغیر الفتویٰ ص 149-150

(31) الاتاشی، محمد خالد الاتاشی، شرح المجلیۃ، کوئٹہ، المکتبۃ حبیبیہ کانسٹی روڈ، 82-81/1

(32) ابن عابدین، شرح عقود رسم المفتی، ص 39

(33) الزبیدی، سید محمد نقضی الزبیدی، تاج العروس، بیروت، دار صادر 1386ھ، 422/5، مادہ "ضغ"

(34) الکاسانی، علاء الدین ابوبکر بن مسعود الکاسانی، بدائع الصنائع، کراچی، ایچ ایم سعید کمپنی، 2/5

(35) الشافعی، امام محمد بن ادریس الشافعی، کتاب الام، بیروت، دار تقیہ 1416ھ طبع اول، 288/6

(36) العینی، علامہ بدر الدین ابو محمد محمود بن احمد العینی، البنایۃ شرح المہدلیۃ، مکتۃ المکرمتہ، المکتبۃ الامدادیۃ 1396ھ طبع اول، 214/3

(37) الزحلی، ڈاکٹر ی و ہبۃ الزحلی، الفقہ الاسلامی واولئہ، بیروت، دار الفکر 1404ھ طبع اول، 632/4

(38) ایضاً

- (39) شیخی زادہ، عبدالرحمن بن محمد بن سلیمان، مجمع الأنهر مع شرح ملتقى الأبحر، بیروت، دار الکتب العلمیہ 1419ھ طبع اول، 137/3
- (40) بخاری، محمد بن اسماعیل بخاری، الجامع الصحیح، کتاب السلم، باب السلم فی کیل معلوم، 298/1، و ابو داؤد، سلیمان بن اشعث السجستانی، سنن ابی داؤد، بیروت، دار الجلیل 1992ء، کتاب البیوع، باب فی السلف، 273/3 رقم الحدیث 3463
- (41) الدردیر، ابوالبرکات احمد بن محمد بن احمد الدردیر، شرح الصغیر، مصر، دار المعارف، 276/3
- (42) ابن قدامہ، موفق الدین ابو محمد عبداللہ بن احمد بن محمد بن قدامہ المقدسی، المغنی، مطبعة المنار، 136/4
- (43) البنانی، رستم باز الدینانی، شرح المجلیہ، قندھار افغانستان، محمد رفیق نعمت اللہ تاجران کتب بازار ارگ، ص 34، المادة: 36
- (44) قرانی، شہاب الدین ابو العباس احمد بن ادريس قرانی مصری، الاحکام فی تمیز الفتاوی عن الاحکام، مصر، مطبع انوار 1937ء،

ص 67-68

- (45) ابن عابدین الشامی، سید محمد امین الشامی، شرح عقود رسم المفتی، ص 38
- (46) شہروں میں بعض لوگ ایسا کرتے ہیں کہ جتنا روپیہ قرض لینا یا دینا ہوتا ہے، مقروض اپنا مکان قرض دینے والے کے ہاتھ اس شرط کے ساتھ فروخت کر دیتا ہے کہ وہ جب قرض ادا کرے گا تو اپنا مکان واپس لے لے گا اور پھر وہ مکان بدستور اس کی ملک میں آجائے گا۔ فقہاء اس کو بیع الوفا سے تعبیر کرتے ہیں۔ ابن عابدین، سید محمد امین الشہیر بابن عابدین، رد المحتار، کراچی، ایچ ایم سعید کمپنی طبع اول 1406ھ، 346/4

- (47) ابن عابدین، سید محمد امین الشہیر بابن عابدین الشامی، رد المحتار، 63/6
- (48) شرکتہ الابدان کی حقیقت یہ ہے کہ دو یا دو سے زائد افراد کوئی ایسا کاروبار شروع کریں جس میں لوگوں کے کام اجرت پر کئے جائیں اور جو کمائی ہو اس میں دونوں شریک ہوں۔ مثلاً دو درزی آپس میں اس بات میں اشتراک کر لیں کہ ہمارے پاس جو بھی کپڑا آئے گا ہم اسے مل کر سیں گے اور جو اجرت ہوگی اسے آدھا آدھا تقسیم کر لیں گے اسے شرکتہ الابدان، شرکتہ الصنائع اور شرکتہ اقبال بھی کہا جاتا ہے۔ الکاسانی، علاء الدین ابوبکر بن مسعود الکاسانی، بدائع الصنائع 56/6

- (49) شرکتہ الوجود کی حقیقت یہ ہے کہ شرکاء کے پاس سرمایہ نہیں ہوتا وہ اپنی وجاہت اور تجارتی ساکھ کی بنیاد پر سامان ادھار لاتے ہیں اور آگے فروخت کر کے نفع حاصل کرتے ہیں جو کہ شرکاء میں طے شدہ نسبت کے مطابق تقسیم ہوتا ہے۔ علماء احناف اور حنابلہ کے نزدیک یہ صورت جائز ہے، جبکہ مالکیہ اور شوافع کے نزدیک یہ صورت جائز نہیں۔ القفال، سیف الدین ابوبکر بن احمد بن احمد الشافعی القفال، حلیۃ العلماء فی معرفۃ مذاہب الفقہاء المملکتہ الاردنیہ الهاشمیہ، عمان، مکتبۃ الرسالۃ الحدیثہ طبع اول 1988ء،

102/5

- (50) الکاسانی، علاء الدین ابوبکر بن مسعود الکاسانی، بدائع الصنائع، 58/6
- (51) الترمذی، ابو عیسیٰ بن محمد بن عیسیٰ بن سورۃ الترمذی، سنن الترمذی، ابواب الصلوٰۃ، ما جاء فی کراہیۃ ان یأخذ المؤذن علی الاذان اجراً 409/1، رقم الحدیث 209، والمرغینانی، برهان الدین ابوالحسن علی بن ابی بکر المرغینانی، المہدیۃ شرح ہدایہ

المبتدى، پشاور، مكتبه اسلاميه قصه خوانى، 301/3، والقزوينى، حافظ ابو عبد الله محمد بن يزيير القزوينى، سنن ابن ماجه، بيروت، دار الفكر، كتاب التجارات، باب الاجز على تعليم القرآن، 12/2، رقم الحديث، 2157-2158

(52) المرغينانى، برهان الدين ابوالحسن على بن ابى بكر المرغينانى، المهدية، 301/3

(53) ايضا، 381/3

(54) الاتاشى، محمد خالد الاتاشى، شرح المجلة، 92/1

(55) ايضا، 87/1

(56) الذى جعل لكم الارض فراشاً - سورة البقره: 22

(57) والله جعل لكم الارض بساطاً - سورة نوح: 19

(58) تبرك الذى جعل فى السماء بروجاً وجعل فيها سراجاً وقمراً منيراً - سورة الفرقان: 61

(59) وهو الذى سخر البحر لنا كلوا منه لحماً طرياً - سورة النحل: 14

(60) وجعلنا السماء سقفاً محفوظاً - سورة الانبياء: 32

(61) ابن عابدين، سيد محمد امين الشهير بابن عابدين، شرح عقود رسم المفتى - ص 37

(62) مجلة الاحكام العدليه، كراچى، نور محمد كارخانہ تجارت كتب، ماده: 45

(63) الاتاشى، محمد خالد الاتاشى، شرح المجلة، 86/1

(64) ايضا، 91/1

(65) ايضا، 93/1

(66) ايضا، 100/1

(67) ايضا، 101/1

(68) ايضا، 88/1

(69) ايضا، 78/1

(70) ابن قدامه، موفق الدين ابو محمد عبد الله بن احمد بن محمد بن قدامه المقدسى، المغنى، 136/4

(71) الاتاشى، محمد خالد الاتاشى، شرح المجلة، 95/1

(72) ايضا، 97/1

